

## РЕШЕНИЕ

по делу №А-19/10-17

Резолютивная часть оглашена 20.07.2017

Решение в полном объеме изготовлено 26.07.2017

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <.> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС России);

Члены комиссии: <.> – начальник отдела Адыгейского УФАС России; <.> – ведущий специалист-эксперт Адыгейского УФАС России; <.> – ведущий специалист-эксперт Адыгейского УФАС России,

рассмотрев дело №А-19/10-17 по признакам нарушения ОАО «Кубаньэнергосбыт» (г. Краснодар, ул. Гимназическая 55/1) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в ущемлении интересов других лиц в части не обоснованного полного ограничения режима потребления электрической энергии объекта МУП «Комсервис» - «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина», расположенного по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11,

в присутствии на заседании представителя ОАО «Кубаньэнергосбыт» - <.> по доверенности №23АА6331962 от 22.12.2016г.; в отсутствие представителей МУП «Комсервис» и ПАО «Кубаньэнерго» уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Адыгейское УФАС России 29.05.2017г. поступили материалы Теучежской межрайонной прокуратуры, а также МУП «Комсервис» по вопросу правомерности действий ОАС «Кубаньэнергосбыт» по полному ограничению 26.05.2017 режима потребления электроэнергии объекта МУП «Комсервис» «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра - артезианская скважина» расположенного по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11, что в свою очередь привело к прекращению водоснабжения жителям многоквартирных и частных домов г.Адыгейска, а также в образовательные учреждения и иные социально-значимые объекты.

Как следует из материалов, предоставленных ОАО «Кубаньэнергосбыт» Адыгейскому УФАС России, между МУП «Комсервис» и ОАО «Кубаньэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения №1150511 от 29.06.2016. Предметом указанного договора является продажа гарантирующим поставщиком электрической энергии и оплата ее покупателем на условиях и в количестве, определенных настоящим договором.

В связи с образовавшейся задолженностью в размере 8661727,98 рублей и на основании подпункта «б» пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442 (далее - Правила №442) в адрес МУП «Комсервис» было направлено уведомление от 26.04.2017 №ЭИ.12.01.08/1568, в котором, в том числе, было указано следующее: 1. в случае неоплаты указанной задолженности в полном объеме, необходимо принять меры для безаварийного прекращения технологического процесса и обеспечения безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления, а так же с 10-00 часов 10.05.2017 самостоятельно произвести частичное ограничение режима потребления электроэнергии путем отключения электроприемников в соответствии с Приложением 1; 2. В

случае неоплаты указанной задолженности в полном объеме, МУП «Комсервис» необходимо с 10:00 часов 16.05.2017 осуществить введение частичного ограничения режима потребления электроэнергии путем отключения электроприемников в соответствии с Приложением 2.

В соответствии с актом №16 от 10.05.2017 ограничения/возобновления режима потребления электрической энергии представитель МУП «Комсервис» пояснил: «Самоограничение не было произведено предприятием по причине прекращения подачи холодной воды на социальные объекты: школа №1, садик №1, больница, административные здания и добросовестным потребителям, в целях недопущения нарушения прав добросовестных плательщиков».

15.05.2017 исх. №ЭЛ.12.01.08/1803 ОАО «Кубаньэнергосбыт» направило МУП «Комсервис» повторное уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления электрической энергии (мощности).

В соответствии с данным уведомлением ОАО «Кубаньэнергосбыт» инициирует процедуру ограничения режима потребления в следующем порядке-

в случае неоплаты указанной задолженности в полном объеме, а также невыполнения иных обязательств по оплате электроэнергии (мощности) согласно Договору, которые возникнут до 26.05.2017, МУП «Комсервис» необходимо принять меры для безаварийного прекращения технологического процесса и обеспечения безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления, а так же с 10:00 часов 26.05.2017 – самостоятельно произвести частичное ограничение режима потребления электроэнергии путем отключения электроприемников в соответствии с Приложением 1.

Кроме того, в уведомлении указано, что в случае не введения или отказа МУП «Комсервис» самостоятельно произвести частичное ограничение режима потребления электроэнергии и (или) не допуска представителя сетевой организации, ОАО Кубаньэнергосбыт для контроля самостоятельного ввода ограничения режима потребления электроэнергии, а также неоплаты задолженности в полном объеме, в отношении МУП «Комсервис» будет введено ограничение режима потребления силами сетевой организации – ПАО «Кубаньэнерго».

Согласно повторному уведомлению ОАО «Кубаньэнергосбыт» №ЭЛ.12.01.04/1804 от 15.05.2017 ПАО «Кубаньэнерго» в соответствии с пунктом 1.1 необходимо проконтролировать самостоятельный ввод ограничения режима потребления электроэнергии потребителем МУП «Комсервис» в соответствии с Приложением 1; в случае невыполнения действий по самостоятельному частичному ограничению принять необходимые меры и произвести отключения согласно Приложения 1 с питающих центров.

Согласно Приложению 1 к уведомлению точка поставки «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина», расположенная по адресу: 385200 г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11/ контакты присоединения ответвлений ВЛ-10 кВ к магистральным проводам ВЛ-10 кВ фидера АД-8 на опорах №3-26 и №3-27 подлежит отключению.

Так как самоограничение МУП «Комсервис» не было произведено по причине того, что это могло повлечь прекращение подачи воды на социальные объекты в соответствии с актом ограничения режима потребления электрической энергии к заявке ОАО «Кубаньэнергосбыт» №1150000015 от 15.05.2017 26.05.2017 в 11ч.47 мин. было введено полное ограничение режима потребления электрической энергии по точке поставке «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение

производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Для признания лица, нарушившим требования статьи 10 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, что данное лицо является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке. Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

С целью установления доминирующего положения ОАО «Кубаньэнергосбыт» Адыгейским УФАС России был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке розничной реализации электрической энергии хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на территории г. Адыгейска в 2016г. и за 5 месяцев 2017 года.

В ходе проведенного анализа состояния конкуренции от 22.06.2017г. Адыгейским УФАС России установлено, что продуктовыми границами исследуемого рынка является розничная реализация электрической энергии. Географическими границами является г. Адыгейск.

Согласно информации, предоставленной Региональной энергетической комиссией – Департамента цен и тарифов Краснодарского края от 21.06.2017 №57-4907/1705 ОАО «Кубаньэнергосбыт» является единственным гарантирующим поставщиком на территории г.Адыгейска в 2016 году и первом полугодии 2017 года. Возможность заключения договоров энергоснабжения с иными хозяйствующими субъектами осуществляющих продажу электрической энергии отсутствует.

По результатам расчета объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на данном рынке в пределах географических границ г. Адыгейска, установлено, что доля ОАО «Кубаньэнергосбыт» в 2016г. И за 5 месяцев 2017г. составила 100%.

Таким образом, в соответствии с нормами статьи 5 Закона о защите конкуренции положение, а также на основании проведенного анализа состояния конкурентной среды на рынке розничной реализации электрической энергии хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на территории г. Адыгейска в 2016г. и за 5 месяцев 2017 года ОАО «Кубаньэнергосбыт» признается доминирующим.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции) перед окончанием рассмотрения

дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действия (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению в соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела и определила отложить рассмотрение дела №А-19/10-17 на 20.07.2017г.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

К рассмотрению дела ОАО «Кубаньэнергосбыт» представило возражение на заключение об обстоятельствах дела от 19.07.2017 №УМПО 08.07.313.

Согласно позиции ОАО «Кубаньэнергосбыт», изложенной в вышеуказанном возражении понятие «объект» в Правилах 442 отсутствует, а «ТУ №11 водозаборное сооружение №1» является точкой поставки входящей единую систему водоснабжения г. Адыгейска. Кроме того, по мнению ОАО «Кубаньэнергосбыт», согласно Технологической карты объекта МУП «Комсервис»: системы водоснабжения МО г. Адыгейск, имеет пять точек поставки: ТУ№11, №21, №31, №41, №51. Руководствуясь данной технологической картой, ОАО «Кубаньэнергосбыт» ввело режим ограничения на величину более 10%.

ОАО «Кубаньэнергосбыт», ссылаясь на пункт 54 Правил разработки и применения графиков аварийного ограничения режима потребления электрической энергии (мощности) и использования противоаварийной автоматики утвержденных Приказом Минэнерго России от 06.06.2013 №290 считает, что уровень аварийной брони предполагает полное прекращение технологического процесса. Несмотря на тот факт, что уровень аварийной брони предполагает полное прекращение технологического процесса ОАО «Кубаньэнергосбыт» при введении частичного ограничения, только лишь сократило уровень потребления, что привело к уменьшению напора воды в системе, но не повлекло прекращение технологического процесса потребителя.

По мнению Комиссия Адыгейского УФАС России с указанной позицией ОАО «Кубаньэнергосбыт» невозможно согласиться ввиду следующего.

Порядок введения ограничения в подаче электроэнергии регламентирован Правилами 442.

Согласно подпункта "б" пункта 2 Правил №442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившихся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке, в размере, установленном в договоре.

В силу пункта 7 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ "Об электроэнергетике"

(далее - Закон "Об электроэнергетике") порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями обеспечивает запрет на нарушение прав иных потребителей в связи с вводимым ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня.

Пунктом 3 Правил №442 предусмотрено, что при введении ограничения режима потребления в соответствии с требованиями разделов II и IV настоящих Правил учитывается величина технологической и аварийной брони.

Разделом II Правил №442 регламентирован порядок ограничения режима потребления по обстоятельствам, не связанным с необходимостью проведения ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства или с возникновением (угрозой возникновения) аварийных электроэнергетических режимов.

Согласно пункту 18 раздела II Правил №442 в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению "Категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, социальным последствиям", частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Таким образом, право энергоснабжающей организации на ограничение режима потребления электроэнергии ограничивается необходимостью соблюдения пункта 18 раздела II Правил №442.

Согласно пункту 2 приложения к Правилам №442 к числу потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, социальным последствиям относятся организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов.

В соответствии с пунктом 14 статьи 2 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «С водоснабжении и водоотведении» объект централизованной системы горячего водоснабжения холодного водоснабжения и (или) водоотведения - инженерное сооружение, входящее в составе централизованной системы горячего водоснабжения (в том числе центральные тепловые пункты), холодного водоснабжения и (или) водоотведения, непосредственно используемое для горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Согласно представленной информации МУП «Комсервис» осуществляет оказание услуг по горячему и холодному водоснабжению с водозаборного сооружения №1 населению г. Адыгейска, хозяйствующим субъектам, а также дошкольным образовательным учреждениям и школе, соответственно ограничение режима потребления электрической энергии ниже аварийной брони влечет за собой полное ограничение горячего и холодного водоснабжения в том числе социально значимым объектам.

Комиссия считает, что «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра - артезианская скважина» является инженерным сооружением, входящим в состав горячего и холодного водоснабжения и соответственно является объектом централизованной систем горячего и холодного водоснабжения МУП «Комсервис».

Комиссией Адыгейского УФАС России установлено, что в отношении объектов, принадлежащих МУП "Комсервис", ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, величины аварийной и технологической брони в договорах энергоснабжения не определены, акты аварийной и технологической брони не согласованы.

Согласно абзацу 2 пункта 18 Правил №442 при отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами.

Таким образом, в условиях установленной обязанности согласования уровня аварийной брони, до которого допустимо вводить ограничение режима потребления электроэнергии на объекты водоснабжения, ОАО «Кубаньэнергосбыт» должно было до момента введения ограничения энергопотребления на объекты водоснабжения, принадлежащие МУП "Комсервис", согласовать уровень аварийной брони с сетевой организацией.

В соответствии с представленной ОАО «Кубаньэнергосбыт» информации ПАО «Кубаньэнерго» 05.06.2017г. согласовало с ОАО «Кубаньэнергосбыт» величины аварийной брони по объектам МУП "Комсервис" т.е. после введения полного ограничения режима потребления электроэнергии объекта МУП «Комсервис» «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина» расположенного по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11.

Объект МУП «Комсервис» «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина» расположенное по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11 является точкой поставки в соответствии с договором энергоснабжения №1150511 от 29.06.2016, следовательно, ограничение режима потребления менее 10 процентов максимальной мощности соответствующего объекта такого потребителя неправомерно.

Вместе с тем, как было уже указано, 26.05.2017 в 11ч.47 мин. было введено полное ограничение режима потребления электрической энергии МУП «Комсервис» на объект «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина», что подтверждается актом ограничения/возобновления режима потребления электрической энергии от 26.05.2017 составленного с участием представителей ОАО «Кубаньэнергосбыт», ПАО «Кубаньэнерго» и МУП «Комсервис». Согласно информации, представленной МУП «Комсервис» от 03.07.2017г. такое ограничение повлекло полное прекращение подачи воды на следующие социальные объекты: МБ ДОУ №1 «Дюймовочка», МБ ДОУ №2 «Васелёк», СОШ №1, а также 948 семей и 32 индивидуальных предпринимателей и юридических лиц.

Таким образом, по мнению Комиссии Адыгейского УФАС России, ОАО «Кубаньэнергосбыт» злоупотребив своим доминирующим положением нарушило требования, установленные пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно прекратило производство товара (поставку электроэнергии), путем введения режима полного ограничения поставки электроэнергии на объект МУП «Комсервис», т.е. ниже уровня величины аварийной брони в нарушение пункта 18 Правил 442.

Оснований для прекращения рассмотрения дела, как и оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции (в том числе оснований для обращения с иском в суд, для передачи материалов в правоохранительные органы, для направления в государственные органы или органы местного самоуправления рекомендаций об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции), Комиссией не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО Кубаньэнергосбыт нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением результатом которого явилось сокращение производства товара, а именно введение полного ограничения режима потребления электроэнергии МУП «Комсервис» на объекте - «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина» расположенного по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11, относящегося к объектам водоснабжения повлекшее за собой полное ограничение холодного водоснабжения в том числе социальных значимых объектов, прямо не предусмотренного нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, а именно пунктом 18 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442.

2. В связи с возобновлением энергоснабжения на объекте МУП «Комсервис» «ТУ №11 водозаборное сооружение №1 глубиной 223 метра – артезианская скважина» расположенного по адресу: г.Адыгейск, ул.Советская, 10/11 энергоснабжение в полном объеме предписание ОАО «Кубаньэнергосбыт» не выдавать.

3. Передать материалы дела №А-19/10-17 руководителю Адыгейского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела по части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии \_\_\_\_\_

Члены комиссии: \_\_\_\_\_

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия